5º

LOS FVNDAMENTOS QUE TVVO el ~~señor~~ Doctor Don Roberto Ramirez de Barrientos, Canonigo Doctoral de la Santa Iglesia Cathedral de Cadiz, Consultor del Santo Oficio, Juez Synodal, y de la Santa Cruzada, para la sentencia que pronunció en el pleyto, que sobre el Beneficio de la Villa de Paterna sigue el Doctor Don Pedro de Mendoza Ceuada, con Don Francisco Blanco Sanz, Secretario del señor Obispo de dicha Ciudad, y el Fiscal Eclesiastico della.

Vponese, que Don Jacinto de Quesada resignó dicho Beneficio en manos de su Santidad, por el mes de Junio del año de sesenta y vno; que admitió la resigna, y hizo gracia dél a Don Joseph de la Fuente, y le despachó Bula para que la executara el Ordinario de dicha Ciudad, ante quien la presentó el dia tres de Agosto de sesenta y cinco, y dió informacion para verificacion de su narratiua; y estando los autos para determinarse sobre su cumplimiento, el dicho Don Pedro presentó Bula de impetra de dicho Beneficio, su data del mes de Octubre de sesenta y cinco, y fundó su impetra en dos cosas que expressó a su Santidad. La vna, el no averse publicado la dicha Bula de resigna, y cumplidose la constitucion de la Santidad de Gregorio XIII. Y la otra, el no aver expressadose en ella el verdadero valor de dicho Beneficio: y en la dicha Bula de impetra afirma su Santidad, que el dicho Beneficio avia vacado, y quedó reservado por la dicha resignacion.

El dicho impetrante pidió su execucion, y hizo contradicion à la execucion de la Bula, y gracia de resigna, y pidió q̃ fueran citados el dicho resignante, y resignatario, y lo fueron.

Saliò dicho resignante contradiziendo la impetra, y formó articulo de manutencion de interim en que obtuuo; y por el impetrante se pidió determinacion sobre lo principal, y que se le hiziera colacion de dicho Beneficio, en execucion de la Bula de impetra; y tambien el resignatario pretendió la validacion de su resigna, y presentó Bula de perinde, su data de doze de Enero de 65. para sanar el defecto de la mala expressionry en este estado murió el resignante por el mes de Junio del año de 67. por cuya causa el señor Obispo proueyó dicho Beneficio en dicho Don Francisco su Secretario, que salió al pleyto, y tambien el Fiscal Eclesiastico; y en él se pronunció auto en primera instancia, en que se declararon por nulas, y de ningun valor las Bulas de resignacion, y de perinde; y que por aver sido la resigna a fauor del dicho Don Joseph, no abdicó de si el resignante el derecho que tenia al Beneficio, en cuya consideracion no pudo tener efecto la dicha impetra, y que por aver muerto el resignante en mes ordinario, tocó la prouision al señor Obispo.

Apelóse por parte del impetrante, y traxo comission del señor Nuncio al dicho señor Doctor D. Roberto, para conocer desta causa en segunda instancia; y en ella presentó tambié otra Bula de subrogacion en los derechos del resignante, en forma rigorosa; y oidas las partes, el dicho señor Juez pronunciò sentencia reuocando el auto de la primera instancia, y declarando por bien hecha, y verificada la narratiua de la impetra, y deberse cumplir, y executar, mandando hazer colasion del dicho Beneficio a dicho Don Pedro, y que se le diesse la possession con los frutos, reservando el hazerlo para quando conviniera.

Notificóse á las partes, y solo apeló el Fiscal, y no los dichos resignatario, y Prouiso ordinario; y despues por otro auto se mandó executar dicha sentencia, sin embargo de la apelacion del Fiscal.

Supuesto este Hecho, para mas claridad de la verdad del derecho en él, se diuidirá este discurso en tres Articulos. El primero contendrà los fundamentos que parece hazen por el Prouiso ordinario. El segundo, los que hazen por el impetrante, y justifican la sentencia en su fauor dada. Y en el tercero se responderà, y satisfará a los fundamentos del Prouiso ordinario.

AR-

1. LO primero que haze por el prouiso ordinario, se funda en que dicha resignacion fue en favor del resignatario, y siendo nula por la mala expresiõ del valor, no se le adquirió derecho alguno, ni lo abdicó de si el resignante; por lo qual, y aver muerto en mes ordinario, licitamente lo pudo proueer dicho señor Obispo, ex tradditis per Paris. *de resign. Benef. lib. 1. quæst. 3.* Laté per Barbos. *lib. 3. de iur. Eccles. cap. 15. ex num. 72. & seqq.*

2. Lo segudo, que tambien fue nula dicha resignacion, por no quedarle congrua al resignante; y quando es nula por este defecto, ó por la mala expresion del valor, aunque no se publique, no entra la constitucion Gregoriana, y queda el beneficio en el resignante, vt ex Rot. in term. Garc. *de benef. par. 5. c. 1. num. 154.* Paris. *sup. lib. 11. quæst. 7. à num. 20.* Gonçal. *in reg. 8. Cancellar. Glos. 14. num. 20. & Glos. 52. num. 50.*

3. La razon es, porque la resignacion in favorẽ es condicional si se le adquiriere al resignatario; y assi no cumpliendose, no se abdica derecho alguno al resignante. Rot. penes Posth. *de manu. dec. 354. num. 5. & 6.* & penes Tondut. *de pensio. dec. 85. num. 3.* Paris. *dict. lib. 1. quæst. 5. num. 37.* Barb. *sup.*

4. Lo tercero, porque al prouiso ordinario parece no le obsta el pleyto que avia entre el impetrante, resignante, y resignatario; porque aviendo sido sobre la possesion del Beneficio, y no aviendosele colado al impetrante, no lo pedia como suyo, sino como debido, y assi no hizo el Beneficio litigioso, y lo pudo proueer el ordinario. Rot. apud Greg. XV. *dec. 305. & 335.* Loter. *de re Benef. lib. 2. quæst. 20. num. 22. & seqq.*

ARTICVLO SECVNDO.

5. PRædictis tamen nihil obstantibus iudicandum fuit pro Prouiso Apostolico, ex seqq. Primo, porque en la Bula de la resignacion afirma el sumo Pontifice, que el Beneficio avia vacado por la libre resignacion de dicho Don Jacinto, admitida por su Santidad, y que quedó reservado, y que por esto lo proueia en dicho D. Joseph; y assi no se puede dudar de dicha vacante, y reservacion, pues la afirma su Santidad, y fue de hecho proprio, y fundó en ella la gracia. Clement. 1. de

6. de probat. Rot. *dec. 694. nouit. nouiss. diuers. par. 4.* ¶ Et in terminis Garc. *de Benef. 2. par. ap. 1. num. 131.* vbi loquitur de resignatione facta in fauorem, ibi: *Et patet ex literis resignationem in*
7. *qq. dicitur Beneficiū vacare à principio resignationis quamuis resignatio sit conditionalis, & in fauorē.* ¶ Y resultando la dicha vacāte y reservacion del hecho proprio del sumo Pontifice, y siendo punto de derecho, si vacava, ó no; y teniendo omnia iura in scrinio pectoris sui non potest cadere in eo vlla iuris ignorantia, *cap. 1. de const. in 6.* Pues aliás se le podia dezir lo de S. Juan, *cap. 3. Tu es Magister in Israel, & hæc ignoras?* Y lo que dize el *cap. Cum sis de consuet. conjug.* como en proposito semejante lo pondera Gomez *in reg. de subrog. quæst. 7. lit. E.*
8. Y se haze mas sin duda esto por aver su Santidad afirmado la misma vacante, y reservacion deste beneficio por la dicha resignacion, como fue en la Bula de impetra del dicho D. Pedro en sus letras, y proēmio, y no en la narratiua de la parte.
9. Y lo mismo afirma en la Bula, y gracia de perinde valere, fol. 100. y esta assercion tan geminada quita mas toda duda, *ad leg. Baliss. ff. ad Treb.* Flores dias, *quæst. practic. lib. 1. quæst. 3. nu.* 39. ibi: *Quæ geminatio arguit eximam voluntatem Pontificis,* & tradit per D. Joan. del Cast. *lib. 4. controu. cap. 52. à princ. vbi num. 8. Quod dispositio, & verba geminata habent vim iuramenti. Et nu. 12. Quod tollunt omnem dubitationem. Et num. 13. Quod habent vim specificæ mentionis. Et num. 17. Quod operantur, vltra naturam actus. Et num. 18. Quod contra ea nihil opponi potest. Et num. 21. Quod non ociosè, sed cum maximo misterio, & deliberatione pro lata intelliguntur* ex DD. ab eo adductis.
10. Y si esto procede en las palabras, y disposiciones geminadas de personas particulares; en quanto mayor grado procede en las del sumo Pontifice, cuyas palabras se deben tanto atender, y venerar, como de Santo, *l. 1. in fin. C. de summ. tri. & fid. Catholic.* Card. *in dict. Clement. 1. de probat.* Reddu. *de spoli. Eccles. quæst. 7. num. 63.*
11. Y aunque para prueba de la dicha reservacion, causada por la resignacion hecha en las manos del sumo Pontifice, bastára su assercion, aunque no fuera geminada, *ex dict. Clement. 1.* se haze mas irrefragable por ser tal assercion conforme a derecho, como aqui se probarà. ¶ Pues aun quando no fuera con-
12. forme a derecho, se debia estar à tal assercion, y reservacion, y subsistenerse por la assercion del Pontifice, *vt ferè in terminis*

Rot.

Rot.apud Gasador.*dec.2.de vnio.num.17.* ibi:*Si Papa dicit vacare Beneficium obfertum crimen, & mandas illud conferri qua vnuis huius modi crimen non inducat vacationem ipso iure standum est litteris Papæ ad hoc.* Ancarran.*consi.*293.& Felin.*in cap.2.col.3. de rescriptis, quia scienter scribens contra ius videtur remouere obstacula, & disponere,l.idem Vlpian.de succesione ruor.* Loter.*lib.3. de re benef.quæst.*28.*num.*95. & 96. Cesar Arg.*de acquir. possi. quæst.*12.*art.*1.*num.*74.

13. Y assi en este caso mucho mas se debe tener por clara, y notoria la reservacion, que resulta de resignacion hecha en manos de su Santidad,*ex cap.2.de Preb.in* 6.Rot.*dec.*126.*num.*8 *in nouis.*Paris.*de resig.lib.*1.*quæst.*4.*num.*54.Rot.*dec.*100.*vbi quod est reservatio in Curia est notoria.* Y se tiene por fauorable D.Valēç. 14 *cons.*128.*num.*143. ¶ Y assi liga las manos al Ordinario laté 15 D.Valenç.*vbi sup.num.*79.& 84.*& seqq.* ¶ Aunque el summo Pontifice lo prouea invalidamente. DD.*in cap. interdilectas de excep.Prælat.* Valenç.*sup.num.*111.

16. Y esta reservacion procede aunque la resignacion sea hecha en fauor; porque esto no quita la dicha vacante, y reservacion. Puteo.*dec.*38.*num.*2.*lib.*2.Gomez *reg.de trien.quæst.*31 *num.*5.*vers.Eodem modo.*Paris.*sup.lib.*9.*quæst.*14.*num.*6. Loter. *de re benef.lib.*3,*quæst.*14.*num.*43.& 44.& *quæst.*15.*num.*28.

17. Y procede tambien la dicha vacacion,y reservacion,aunq la resignacion sea nula, y no se adquiera el Beneficio al resignatario,quādo la nulidad fue por culpa del resignante, vt laté probat Paris.*lib.*1.*quæst.*3.*num.*65.& 67.& 71. & 118. Garc.*de benef.par.*5.*cap.*1.*num.*170. & *par.*11.*cap.*3.*num.*36. ibi: *Quod clausula non aliter, nec alio modo non operat, quando adest culpa resignantis,& num.*217.& *cap.*4.*num.*34.Tond.*de pens.cap.*60.*nu* 12. & Seraph.*dec.*25.& Rot.*dec.*190.*num.*5. & 6.*in nouis.diuers.* & Rot.coram Carrill,*dec.*183.*num.*6.& Fermosin.*in cap.*2.& 3.*de resi.*Spoli.*quæst.*2.*num.*12. & 13. *Vbi quando valor non fuit verè expressus culpa resignantis.*

18. Y en este caso fue por culpa del resignante, pues en el poder que dió para la resigna,que está en los autos fol.81.declaró,que los frutos de dicho Beneficio se expressāran en treynta ducados de oro de camara, como se hizo; y la razon es, porq la tal resignacion en fauor,causa vacacion del Beneficio en el mismo instante que fue admitida por el Papa, y prestado el consentimiento, y el resignatario la acepta,aunque el Benefi-

cio no se adquiera. Loter. *dict. quæst.* 14. *num.* 51. *& seqq.* & Rot. penes Tond. *de pens. dec.* 85. *nu.* 7. Ant. Fab. *in C. lib.* 1. *tit.* 2. *def.* 57. D. Valenç. *dict. cons.* 128. *num.* 74. *& seqq.* Viuian. *ex pluribus lib.* 13. *de iu. patr. cap.* 10. *num.* 17.

19. Et confirmatur, porque si muere el resignatario antes de verificarse su impetra, el Beneficio no quedó en el resignante, sino *est vacans per resignationem.* Loter. *dict. quæst.* 14. *num.* 52. *&* 63. *& ratio est, quia Papa non confert Beneficium resignatum, etiam in fauorem quim prius per admissionem resignationis extinguatur ius resignantis.* Loter. *lib.* 1. *quæst.* 40. *num.* 14. & nouissime Rot. coram
20 Roxas. *dec.* 171. *num.* 11. & 12. ¶ Y lo mismo procede si no se hallare idoneo el resignatario para colarsele. Loter. *sup. dict. quæst.* 14. *num.* 53. Maximè, aviendo culpa de parte del resignante en averlo nombrado no idoneo, vt voluit Garc. *de benef. par.* 11. *cap.* 3. *num.* 38. Loter. *sup. dict. quæst.* 14. *num.* 55.

21. Y esto procede mas llanamente atento al estilo de la Sede Apostolica, despues de la Santidad de Gregorio XIII. (digno de notar) que no quiere, ni permite se hagan las renunciaciones expressamente *in fauorem*, sino libre, y absolutamẽte, y por suplica a parte se pide el Beneficio por el resignatario, vt ex Nauarr. *in manual. cap.* 23. *sub nu.* 107. Quarant. *in Bulla de benef. resign. in princ. num.* 1. *in fin.* Loter. *dict. lib.* 1. *quæst.* 40. *nu.* 15. *&* 16.

22. ¶ Y assi vemos que despues acá no se despachan ningunas Bulas de resignacion expressamente in fauorem, como es notorio.

23. Ex quo principio etiam prouenit, que muriendo el resignante *nondum verificatis litteris resignationis (qui est noster casus) Beneficium non vacat per obitum resignantis, sed per resignationem.* Loter. *sup. num.* 58. *dict. quæst.* 14. & Rot. *dec.* 85. *nu.* 8. pen. Tond. *de pensio. & ex sacr. Congreg.* Garc. *de benef. par.* 6. *cap.* 2. *num.* 181. ibi: *Quod tunc non potest Ordinarius prouidere per obitum resignatis.* Y siendo estas doctrinas en terminos proprios de nuestro caso, no queda duda en él.

24. *Nec tali casu potest alteri conferri, quia est affectum resignatario donec videatur an possit, vel non conferri.* Arg. *cap. si tibi absenti de Præbend. in* 6. & ex Paris. *cons.* 97. *nu.* 9. *lib.* 4. Loter. *sup. dict. quæst.* 14. *num.* 59. *Vbi infert, quod non potest intrare in alternatiuum cum non sit liberum.* Idem ex Rot. Garc. *de benef.* 2. *par. cap.* 1. *num.* 130. ibi: *Quod fallare signatione in fauorem alterius in forma dignum non vacat Beneficium per obitum resignantis, etiamsi is decesserit ante apro-*

aprobationem resignatarij: per gratiam enim in forma dignum, vel mandatum de prouidendo de certo Beneficio ad fauorem certæ personæ dicitur illi acquisitum ius ad rem quod fecit, vt alteri conferri non possit, & tale quod cedi, & resignare possit. Rot. *dec.* 85. *num.* 8. pen. Tond. idem tenet Azor. *par.* 2. *inst. mor. lib.* 7. *cap.* 23. *vers.* 3. *in fin.* & *vers.* 4. *in princ.* Mas esto procediera si la resignacion de este caso no padeciera el defecto de la publicacion, y assi no le obsta al impetrante.

25. Ex quibus satis probatur, que es conforme a derecho la assercion que el sumo Pontifice hizo, de que auia vacado en sus manos por la dicha resignacion el Beneficio, deste pleyto, y que estaua reservado; y quando en esto huuiera alguna duda, ó controversia, entre los Doctores, cessana en este caso con la afirmacion del Pontifice. Clem. 1. *de probat.* & *ex tradditis sup. à n.* 6. & 12. & per Epis. Barbast. *de iur. q.* 94. *n.* 3, 4, & 12.

26. Lo segundo: Supuesta, pues, la dicha vacante, y reservacion del Beneficio, se sigue tambien, que auiendo su Santidad puesto la mano en él, y hecho gracia dél a fauor del dicho D. Joseph resignatario, aunque la tal gracia sea nula, quedó tambiē afecto el Beneficio, y no lo pudo proueer el Ordinario: *Vt clare probatur in extrauag. si.* §. *Romani quoque de Præbend. in comm.* & per Gonz. *in reg.* 8. Cancell. *Glos.* 52. *nu.* 13. & 56. & 57. & per Rot. *dec.* 10. *de Præb. innou.*

27. Y esta afeccion, *ex appositione manus Pontificis*, es de mayor eficacia que la reservacion, y se tiene por incluſa *in corpore iuris*; y assi mas dificilmente se quita que la reservacion; vt cum multis Gonz. *in dict. Glos.* 52. *à num.* 1. *ad* 21. & Viuian. *de iur. patron. lib.* 14. *cap.* 1. *num.* 60. & 61. & *lib.* 1. *cap.* 1. *num.* 136.

28. Lo qual procede aunque el resignante tuuiera derecho para bolver al Beneficio, por no auerse le adquirido eficazmēte al resignatario; pues auiendo afirmado su Santidad, q̄ quedó reservado a si, y proueidolo, aunque su prouision sea nula, quedó afecto, y no pudo proueerlo el Ordinario. Ancarr. *cons.* 58. *videndus*, & *dict. extrauag. fin.* Pues habla, y procede no solo en los Beneficios vacantes, sino en los vacaturos que el Pontifice afirmó estar reservados; & probant Paris. *de resig. lib.* 12. *quæst.* 10. *num.* 9. Rix. *resol.* 352. *nu.* 1. & 278. *nu.* 1. & cum Simon. & Rebuf. Jul. Viuian. *lib.* 14. *de iur. patron. cap.* 1. *num.* 64.

29. Y se comprueba mas esto, pues *ex solo decreto Papæ dedi mitendo alicui aliquod Beneficium causatur affectio licet non dimittatur,*

ex

ex Rot. *dec.* 14. *de rer. perm. in antiq.* ex Simon. & alijs Gonç. *dict. Gloss.* 52. *num.* 14. & Vivian. *sup. num.* 65.

30. Lo tercero. Demàs de la reservacion causada por la resignacion en manos de su Santidad, concurrió en este caso otra reservacion, causada de no averse publicado la gracia de resignacion, *ex constitutione Gregorij XIII. de publican. resig. addusta per Quarantan. sum. Bullar. tit. de Benef. resig. publ.* que expressamente anula las resignaciones que no se publican, y reserva los Beneficios, y esta reservacion tambien se tiene por clara, y notoria. Rot. *dec.* 85. *num.* 5. & 6. penes Tondut. *de pens. par.* 1.

31. Y assi aunque no se adquiera el Beneficio al resignatario, vacó, y quedó reservado por no averse hecho la publicacion, ex Veral. *dec.* 80. *par.* 3. Marin. *resol. quotid.* 1. *par. lib.* 1. *cap.* 38. *num.* 3. & 4. Rix. *in prax. resol.* 447. *num.* 4. Quarant. *sup. num.* 16. Paris. *dict. quæst.* 7. *num.* 37. ibi: *Ex quo sequitur inferiorem non posse in collatione dictorum Beneficiorum vacantium se intromittere.*

32. Lo qual procede aunque el resignante muera en possession del Beneficio, que sin embargo no vaca por su muerte, sino por la resignacion que no se publicó. Paris. *sup. num.* 54. ibi: *Ex quo infertur quod quamvis moriatur postea resignans in possessione Beneficij resignati, nihilominus non vacat per eius obitum, sed eo modo ut supra dictum est, scilicet ob non factam publicationem, & hoc est valde notandum.*

33. Y tambien debia el resignatario procurar tomar la possession del Beneficio dentro del mismo termino dado para la publicacion, y por no averlo hecho en mas de quatro años, tambien quedó vaco, y reservado: *Secundum dictam constitutionem*, & probat Filiuc. *de stat. Cleric. tract.* 61. *cap.* 10. *num.* 44.

34. Y por aver quedado el resignante tanto tiempo en la possession del Beneficio, y percibido sus frutos, se presume simoniaca, y confidenciaria en este caso, vt ex Paris. & alijs Garc. *de Benef. par.* 11. *cap.* 3. *num.* 197. Filiuc. *dict. cap.* 10. *num.* 32. Pues para evitar tales fraudes señaló la dicha constitucion el dicho termino para la publicacion, y tomar la possession. Azor. *lib.* 7. *cap.* 24. *vers.* 2. *Quod additur. par.* 2. *instit. moral.* Filiuc. *sup. num.* 44 *in princip.*

35. Y procede la dicha constitucion, y su reservacion, aunque la resignacion sea invalida por otro defecto, ó causa; *vt patet ex eius tenore ad med. num.* 8. ibi: *Ipsaque sive tura absque statim prima resignatione, sive cessione eius si illa, aliàs, nulla, & invalida essent.*

Va-

Vacauisse & vacare sensentur eo ipso, neque resignantibus, seu cedentibus si postea in sua possessione remanent constitutiones de annali, & triennali possessore &c. Suffragentur sed ipsa beneficia sine iura, sic à principio vacantia à Sede Apostolica prædicta dumtaxat imperuri valeant, aut conceda; & sic tenet ex Rot. Garc. *de benef. par. 11. cap. 3. num.* 305. Barb. *de iur. Eccles. lib. 3. cap. 15. num.* 191. Loter. *de re benef. lib. 3. quæst. 21. à num. 1.* Rot. *dec. 85.* penes Tondut. *de pens.*

36. Y assi, aunque es regular que no adquiriendose el Beneficio al resignatario, no se abdica el dereche del resignante, *ex l. nec mutuè. ff. ex qq. caus. maior.* & late Barb. *lib. 3. de iu. Eccles. cap. 15. ex num.* 72. Esto se limita, y no procede quando no se publica la resignaciòn, y entra la constitucion Gregoriana. Paris. *de resig. lib. 11. quæst. 7. num.* 34. Quarant. *sup. num.* 16. Mario sup. Rot. pen. Tondut. *de pens. dec.* 85. Ricc. *in prax. Eccles. resol.* 447.

37 *num.* 4. ¶ Y la impetra *ob non publicationem est fauorabilior*; alijs Amiden. *de offic.* Datar. *lib. 1. cap. 24. num.* 45.

38. Lo quarto, excluye se tambien el prouiso Ordinario en este caso, porque estaua afecto, y litigioso el Beneficio, y assi no lo pudo proueer el Ordinario, y fue nula su collasion. *ex cap. 2. de lit. pend. in 6. Clement. 1. eodem tit.* Lancel. *de aten. 1. par. cap. 3. num.* 98. *& seqq.* Paris. *de resig. benef. lib. 2. quæst. 3. num.* 105. *& seqq.* Salg. *de reg. protect. 3. par. cap. 9. num.* 159. *& seqq.* D. Episc. Balb. *de intrus. quæst. 54. à princip.*

39. Y consiguientemente, tambien fue nula, y atentada la possessiòn que el Ordinario mandó dar, y dió al dicho su prouiso por el decreto irritante del dicho *cap. 2.* ibi: *Quod si secus actum fuerit eo ipso irritum habeatur*, el qual tambien comprehende, y anula la possessiòn. Barbos. *in Collectanea in dict. cap. 2. num. 5.* & Rot. & multis Gonz. *in dict. reg. 8. Glos. 1. num.* 37. *& seqq.* Episc. Balbast. *sup. ex num.* 5.

40. Y se tiene por intrusiua, y no sirve para algun efecto. Rota, apud Casador. *dec. 9. de causa possess. & prop.* Flores de Mena *lib. 1 variar. quæst. 4. num.* 46. Paris. *sup. num.* 42. & 54. Rot. pen. Tondut. *de pens. dec.* 75. *num.* 5. Lancel. *sup. num.* 82.

41. Y assi el possedor intruso lite pendente debe ser remouido, ex Rota, & alijs Gonz. *sup. num.* 37. Paris. *sup. num.* 108. D.

42 Salg. *sup. num.* 163. ¶ Aun sin que sea citado, ex Rot. *dec.* 17. *de restit. expol.* in antiquis Lancel. *sup. num.* 82, Episc. Balbast *sup.*

43 *dict. quæst.* 54, *num.* 10. ¶ Y tal possedor intruso no puede po-

ner

ner objectos al prouiso Apostolico, Rot. *dec. 5. vt lit. pen. in antiq. & dec. 1. in antiquior.* & coram Comitol. *dec. 3. num. 9.* Episc. Balbastr. *de intruſ. quæſt. 65. num. 18. & ſeqq.*

44. Y procede este quarto fundamẽto fin controuersia en este caso, considerado que el pleyto no fue solo sobre la possessión del Beneficio, sino sobre lo principal; porque despues de determinado el articulo possessorio de manutensión, el Doctor D. Pedro de Mendoça, prouiso Apostolico, por su peticion q̃ está fol. 79. del processo, pidió se determinasse sobre lo principal, y el cumplimiento de su impetra, con que claramente pidió sobre el titulo, y colasion del Beneficio, que es lo princi-

45 pal, y a que mira el cumplimiento de su impetra. ¶ Y aun en duda en lo beneficial es visto deducirse todo el derecho que puede competir. Rot. apud Ægid. *dec. 661.* & apud Put. *dec. 83. lib. 1.* & coram Cocin. *dec. 443. num. 1.* & 2. Loter. *lib. 2. de re Benefic. quæſt. 20. num. 50.* & nouissime cum alijs multis decisionibus Rot. coram Carrillo *dec. 283. num. 9.*

46. Y porque es inegable, que en la Bula de impetra el principal intento, y mandato del Pontifice fue el que se le hiziesse al dicho Don Pedro colasion del Beneficio, por la qual se dà el dominio; *C. si tibi absenti de Præben. cap. fin. de conceptione Præb.* y que despues consiguientemente se le diesse la possessión; y assi aviendo pedido el cumplimiento de dicha impetra, pidió conforme a ella principalmente la colasion, y en consequẽcia la possessión. Arg. *de acq. poſſeſ. quæſt. 18, art. 5. num. 55.* Ant. Fab. *in C. lib. 1. tit. 2. def. 57. num. 6.* Con que el pleyto miró principalmente a aquella, y assi fue sobre el titulo del Beneficio, con q̃ procede claramente la afeccion del, *ex dict. cap. 1. & 2. vt lit. pendente in 6.*

47. Y aunque fuera el pleyto principalmente sobre la possessión del Beneficio (y por no ser sobre la propriedad, no lo hiziera rigorosamente litigioso, *autentica litigioſa, C. de litig.*) bastaua para hazerlo afecto, y que no pudiera prouerlo el Ordinario, *ex dict. cap. 2.* segun vna opinion comun, que es de la Gloss. in eodem, cap. 2. vbi & Lap. & Domin. & Simonet. & Estafil. Relati per Calad. *dec. 4. num. 4. vt lit. pend.* Aymon. *conſ. 279. num. 4.* Palao, *oper. mor. tract. 13. de Benefic. diſp. 2. punct. 31. §. 4. num. 32.* Rot. apud Moged. *dec. 8. vt lit. pend.* & nouiss. Amiden. *de offic. datar. lib. 1. cap. 24. §. 2. num. 32, & cap. 29. quæſt. 33. num. 93.*

Impetrãte cap.

48. Y esta opinion de la Glossa, aunque el punto aya sido muy controuertido, y la Rota en las decisiones citadas sup. num. 4. aya tenido lo contrario, es mas juridica, y verdadera, como se demostrarà abaxo en la respuesta al tercero fundamento contrario, desde num. 79. & seqq.

ARTICVLO TERCERO.

49. AVnque con lo probado en el articulo antecedente quedan excluidos los fundamentos contrarios, para mas claridad, y conuencimiento de ellos se responde en
50 especial: ¶ Que no obstan los dos primeros motiuos, de que por ser nula la dicha resignacion por la mala expresion del valor, y por el defecto de congrua del resignante, quedó en èl el dicho Beneficio, y no se le pudo abdicar por la falta de publicacion, porque se responde.

51. Primero: Que quando entra la constitucion Gregoriana, por no averse hecho la publicacion, procede su vacante, y reseruacion, y no queda en el resignante el Beneficio, aunque no se le adquiera al resignatario, vt sup. num. 30.

52. Segundo: Que la dicha constitucion, y la reservacion que causa, procede aunque las resignaciones sean, aliàs, nulas, como consta de sus palabras, & probatum est sup. num. 35. y assi lo sintió, y afirmó expressamente su Santidad en la Bula de impetra, en que sin embargo de que se le expressó el dicho defecto del verdadero valor de los frutos del Beneficio que tenia la resignacion, afirmó estar reservado por dicha constitucion, y se debe estar a lo que el Pontifice afirmò. *Clement. 1. de proba.* sin que se pueda admitir prueba en contrario. Rot. *dec. 361. num. 1. in recent. recoll.* per Farin. *tom. 2.* aunque fuera contra derecho, vt sup. num. 12. & Castill. *de terc. cap. 6.*

53. Tercero: Porque quando la nulidad de la resigna es por culpa del resignante, no queda en él el Beneficio, vt probatum est sup. num. 17. Y en proprios terminos Tondut. Senleng. *de pens. cap. 61. num. 1. & 2.* Y en este caso fue por culpa del resignante, pues él sabia si le quedaua, ò no, congrua, y expressó el valor del Beneficio solo en treynta ducados, como consta de su poder, que està en los autos fol. 81.

54. Quarto: Porque la mala expresion del valor no causó nulidad en este caso, porque se sanó con la Bula de perinde, que

ganó

gan6 el resignatario. Ni obsta dezir, que esta fue despues de la impetra, porque sin embargo se retrotrae al tiempo de la resignacion, ex tradditis per Loter. *de re Benefic. lib. 2. quæst. 54. num. 58.*

55. Ni obsta, que en dicha Bula de perinde no se hizo mension del otro defecto de falta de publicacion de la resignacion, porque esso solo era necessario para sanarla de ambos defectos, pero no para sanarla del vno, y para ser valida la gracia de

56 perinde valere. ¶ Porque donde ay dos impedimentos se puede quitar el vno, quedando el otro. Genuen. *in prax. cap. 20. n. 8.* Nauar. *cons. 1 quæst. 19. de constit. & cons. vltim. tit. de consangu. & à fin.* Henriq. *lib. 12. cap. 2. §. 6. & cap. 3. §. 4.* Man. Rodrig. *in sum. tom. 1. cap. 236. nu. 5.* Vega *in sum. par. 1. cap. 33. cas. 97.* Gonçan *reg. 8.* Cancel. *Closs. 3. nu. 93. & 97.* Greg. XV. *dec. 87. nu. 6.* Pirro *de dispen. lib. 8. cap. 5. num. 42.* Tondut. *par. 2. Tar. resol. cap. 4. §. 4, num. 5.*

57. Quinto: Porque en quanto á la congrua del resignante no consta que no la tuuiesse, ni tal se ha verificado por su parte, ni por la del prouiso Ordinario, como le incumbia, por ser fundamento de su intencion, *ad l. actor. quod à seuerat. ff. de prob.* Y aunque consista en negatiua, la debia probar. Garc. *de benef. par. 2. cap. 3. num. 203.* Rot. penes Paul. Rub. *2. par. dec. 235. nu. 5.* Maximé, por ser en cosa Beneficial. Nouar. *in sum. Bulla super Bullam Pij V. de Benefic. possess. capien. num. 8.*

58. Antes por parte del resignatario se halla probado en este caso, que al resignãte le quedaua congrua, y esta prueba haze fé, aunque no aya sido citado el resignante para ella en proprios terminos. Ricc. *in prax. Episc. dec. 278. num. 1.* & comprobat Rot. *dec. 147. num. fin. par. 1.* penes Paul. Rub.

59. Y quando esto no estuuiera probado por parte del resignatario, no importàra, porque estamos en terminos de auer muerto el resignante antes de verificarse, y de executarse la Bula de resigna, en cuyos terminos vaca el Beneficio *per resignationem*, y no *per obitum resignantis*; ex tradditis per Loter. *lib. 3. quæst. 14. num. 58. de re Benefic.*

60. Y se comprueba, porque la clausula de la Bula acerca de la congrua, ibi: *Quatenus tibi constiterit, &c.* No induce condicion suspensiua, sino monicion que se cumpla lo que el derecho tiene dispuesto. Loter. *lib. 3. quæst. 14. num. 68.* Rot. *dec. 147. num. fin. par. 1.* penes Paul. Rub. & *in proprijs terminis sensit sacr. Cong.*

ad-

adducta per Garc. *de Benefic. par. 6. cap. 2. num. 181.* Y se comprueba, que la dicha clausula no induce condicion, sino moniciõ, *ex l. mutua, §. hanc conditionem ff. de rebus credit. l. vltima 85. ff. de cõdit. & demonst. l. decem ff. de verb. signific.*

61. De que se siguen dos cosas; la vna, que aquella clausula *Quatenus, &c.* no es menester que se verifique del tiempo de la resignacion, sino bastará que se verifique del tiempo de executarse las Bulas de resignacion, *ex traditis in terminis per* Garc. *de benef. par. 6. cap. 2. num. 276. & seqq.* Viuian. *de iur. patron. lib. 13. cap. 5. num. 45.* Y se comprueba ex doctrina Immolæ *in Clemens vnic. de stat. & quæst. ordinan. num. 22.* Lotet. *lib. 2. quæst. 47. num. 92.*

62. Y consiguientemente, si al tiempo de executarse la dicha Bula murió el resignante (como en este caso) no es necessaria la dicha verificacion, *nam cessante causa ex clausonis ista vel sua* Amiden. *de offic. Datar. lib. 1. cap. 16. §. 1. num. 18.* Rot. *dec. 264. num. 14. par. 1.* penes Rub. & in terminis cum Rot. Garc. *vbi sup. num. 280. & 281. ex sacr. Cong. declarat. & tenet*, que muriendo el resignante antes de verificarse la congrua, no es menester despues verificarla, ni el Ordinario puede proueer el Beneficio por muerte del resignante. Viuian. *dict. cap. 5. num. 46.*

63. La segunda, que aunque el resignante no huuiera muerto, y no tuuiera congrua el defecto della, de derecho no cáusa nulidad en la resignacion del Beneficio, y assi vale la colasion que se haze al resignatario, vt ex sacr. Cong. Serol. *in prax. verb. renunt. vers. 3.* Paril. *lib. 2. quæst. 6. num. 41.* Garc. *par. 2. cap. 5. num. 228. in tertia declaratione Cardin. &* alijs Barbos. *in collect. Concil.*

64. *Trident. cap. 2. Sess. 21. num. 37.* ¶ Lo qual no procede si estuuiera ordenado a titulo del Beneficio, que entonces fuera nula la resignacion por defecto de congrua, *ex dict. cap. 2. Concil. &* cum alijs Barbos. *lib. 3. de iur. Eccles. cap. 15. a num. 111.*

65. Denique, no obsta la razon que de contrario se pondera, de ser condicional la resignacion in fauorem, y que mientras no se cumple la condicion de adquirirse el Beneficio al resig-

66. natario, no se abdica el derecho del resignante. ¶ Porque se responde, que la tal condicion no es suspensiua, sino resolutiua, como lo responde la Rot. *dec. 677. sub num. 4. par. 1. diuers. &*

67. Lotet. *lib. 3. de rebenef. quæst. 14. num. 40.* ¶ Como tampoco la clausula *Si idoneum esse repereris*, no induce condicion suspensiua, sino resolutiua, *ex Class. in Clement. vnic. verb. reperierit, de offic. de*

de legati. Loter. *dict. quæst.* 14. *num.* 67. Rot. coram Carrill. *dec.* 283. *num.* 4.

68. Y assi la tal condicion no suspendió la vacante del Beneficio, ni la reservacion que della resulta, ex Rot. Loter. *sup. & lib.* 3. *quæst.* 15. *num.* 3. & 4. & 15. & cum plurimis Uiuian. *de iur.*

69 *patron. lib.* 13. *cap.* 10. *num.* 6. ¶ Y se comprueba con evidencia, pues por la resignació in favorem luego que es admitida por el Pontifice, y haze la gracia al resignatario, se abdica el derecho, y possessión del resignante, vt per DD. *sup. num.* 26.

70. Y con esta inteligencia se haze claro, y manifiesto lo que su Santidad en la dicha Bula de resignacion afirmó, que por ella avia vacado el Beneficio en sus manos, y como vacante, y reservado, lo mandó proueer a favor del resignatario, y lo mismo afirma en la Bula de impetra, lo qual no podria dezir si dicha condicion fuera suspensiua, y de lo que afirma su Santidad, y mas en hecho proprio en que no se puede oponer de ignoraucia, y en materia Beneficial, no se puede dudar, *dict. Clement.* 1. *de proba.* Albenf. *cons.* 242. *à num.* 6. Y seria temeridad dudarlo, ó ir contra su assercion, *cap.* 2. *de conf. vtil. vel inut.* Y aunque fuera erronea, en derecho se debia estar a ella, porque haria derecho. *Gloss. in cap. in istis, verb. iudicant dist.* 4. Loter. *lib.* 1. *de re benef. quæst.* 11. *num.* 93. *& seqq.*

71. Y assimismo no obsta estar puesto en el mandato del resignante la condicion de aver de ser en favor del resignatario có

72 la clausula *Non aliter, &c.* Porque se responde. ¶ Túm, que supuesto el estilo notorio de la Curia Romana, ó por mejor dezir de la Sede Apostolica de mucho tiempo a esta parte, de no admitir las resignaciones in favorem, sino como puras absolutas, vt cum Nauar. Quarãt. & Loter. diximus sup. num. 21. se sigue, que la dicha condicion, como nula, ó torpe, se debe tener por no escrita, y remouida del poder, *ex l. Iulian. §. const. ff. de leg.* 2. *vt in propisj terminis,* ex Put. *dec.* 524. *alàs* 512. *num.* 2. *lib.* 2. & Flam. Paril. *de resign. Benefic. lib.* 9. *quæst.* 17. *num.* 141. Barbos. *lib.* 3. *tit.* 15. *num.* 87. Fab. *in C. lib.* 1. *tit.* 2. *definit.* 57. *nu.* 14.

73 ¶ *Et Papa potest reijcere in resignatione conditionem, non sibi venenis-fam,* ex Rebuf. *in prax. tit. de resig. condit. num.* 29. Amiden. *de offic.* Datar. *lib.* 1. *cap.* 10. *quæst.* 9. *num.* 16.

74. Tùm, porque aunque la dicha condicion se aya por admitida expressamente, no es suspensiua, vt sup. á num. 65. Y assi no impidió la vacãte, y reservació del Beneficio, vt sup. nu. 68.

Tùm,

75. Tum, porque se cumplió la dicha condicion con aver su Santidad hecho la gracia del Beneficio al resignatario, vt per Otet. *lib. 3. quæst. 14. num. 36.*

76. Tum, porque si la dicha gracia no fue adquirida eficazmẽte al resignatario por la mala expresion del valor, fue por su culpa, y del resignante, y entonces se tiene por cumplida la condicion, *l. aure ziuili. ff. de condit. & demonst. l. hac non dicitur. ff. de contrah. empt.* Otet. *lib. 3. quæst. 14. num. 50.*

77. Y vltimamente, quando no se adquiere el Beneficio por no averse hecho la publicacion, tambien se tiene por cumplida la dicha condicion, y entra claramente la reservacion, vt supra num. 31.

78. El tercero fundamento propuesto sup. num. 4. de que el Beneficio no estaua litigioso, por no aver sido el pleyto sobre el dominio, ó titulo, demás de que no procede en este caso, y se excluye por lo dicho, y probado sup. num. 44. & seqq. por ser dificil, y muy controvertido el punto, de si el pleyto sobre la possession del Beneficio lo haze litigioso, ó no, para efecto de no poderse proueer por el Ordinario, en que la Rota parece ha andado varia, y que vltimamente ha tenido la opinion negatiua contra la afirmatiua de la Glossa, que tambien es comun, ex adductis sup. num. 49. Para mas conocimiento de la verdad del derecho en este punto, y comprobacion de la opinion de la Glossa, que es mas verdadera, hazen los fundamentos siguientes.

79. Primero: Que aunque la autentica litigiosa, *C. de litigios.* (que es en que se funda la opinion contraria) requiere para que la cosa sea litigiosa, que el pleyto sea sobre el dominio della, esto no lo requiere el *cap. 2. vt lit. pend. in 6.* ni que sea el Beneficio litigioso para que proceda su disposicion; y si lo quisiera lo expressara, *l. vni. §. sin autem. C. de cadu. tol.*

80. Y porque siendo, como son, distintos entre si, y diferentes el titulo *de litigiosis*, y el titulo *vt lite pendente, nihil innouetur, ad l. si idem. C. de rei vend.* no se daria diferencia alguna entre ellos, si para que proceda el dicho *cap. 2.* fuera necessario que el pleyto fuesse sobre el dominio del Beneficio. ¶ Y que aya di-

81. ferencia entre los dichos dos titulos, lo sintió la Gloss. *in dict. cap. 1. verb. litigantibus, vt lit pend. in 6.* donde aviendo dicho como se haze la cosa litigiosa por el pleyto sobre el dominio, dize luego: *Quid autẽ quoad hunc titulũ inducat litis pendentia, &c.*

Y

Y la misma diferencia entre los dichos titulos reconoció la Rota, coram Bellam. *dec. 101. in fin.*

82. Segundo: Compruebase mas, porque el titulo de litigioso es penal, y odioso, *l. fin. C. de litig.* Jac. Cancer. *lib. 2. var. cap. 17.* 83. *num. 6.* Parlad. *lib. 1. variar. cap. fin. par. 4. §. 5. nu. 8. & 9.* Donde con Aym. Crau. dize, que la autentica litigiosa restringió lo litigioso al pleyto sobre solo el dominio, para lo penal, mas no para otros efectos, y q̃ el titulo, *de lite pendente, nihil innouet*, tiene mas latitud, sequitur D. Valenç. *cons. 19. num. 49. & 51.*

84. Y el titulo, y *cap. 2. de lite pendente*, no es penal, sino fauorable, pues mira á evitar pleytos, y el dispendio que de ellos se sigue á las Iglesias, *dict. cap. 2.* ibi: *Ne propter nouos aduersarios litigia in Ecclesiarum dispendium prouocari contingat.* Y solo el fin de evitar los pleytos es muy fauorable por el bien publico, vt ex Bal. & aliis Sarnen. *in reg. de annal. quæst. 1. vers. Exquibus.*

85. Y porque el titulo, y vicio *de litigiosis*, solo comprehende las personas de los litigantes, *l. 1. §. 1. ff. de litig.* y el titulo *de lite pendente*, &c. como fauorable comprehende tambien á otros, y al Ordinario, aunque no litiguen, *vt patet ex dict. cap. 1. & dict. cap. 2. de lit. pend. in 6.* Rot. apud Mohed. *dec. 4. edit. vlt.* Ex quibus, parece claro que siendo este titulo *de lite pendente* tan diferente, y la disposicion del *dict. cap. 2.* tan fauorable, no puede tenerse por lo mismo que el titulo *de litigiosis*, que es penal, y odioso, ni restringirse a los terminos de la autentica litigiosa contra la regla del *cap. odia, de reg. iur. in 6. Et quia a separatis non fit illatio. l. Papinianus, ff. de minor.*

86. Tercero: Porque el dicho *cap. 2.* assi por sus palabras, como por la razon que contiene, y expressa, no se puede restringir al pleyto solo sobre el dominio del Beneficio, sino comprehende igualmente el pleyto sobre la possessiõ, como lo entendiò la Glossa; porque el texto en sus palabras no distingue entre vno, ó otro pleyto, sino habla indistintamente del que es *super Beneficio*, que comprehende assi el dominio, como la possessiõ. Rot. apud Cassad. *dec. 6. num. 5. & 6. de resc rip.* Mandoç. *in reg. de subrog. quæst. 14. num. 5.* Gom. *in reg. de triti. quæst. 53. vers. Nam eo ipso.* et Rot. apud Camil. [illegible]

87. Y se comprueba, porque la possessiõ antes de adquirirse, *est aliquod ius*, Rot. apud Bellam. *dec. 351. Imo est pars Beneficij, & sapit eius naturam*, ex Cardin. Alex. *in cap. 1. col. 7. nu. 28. quæst. 1.* Gom. *vbi sup.*

88. Y

88. Y tambien porque en lo Beneficial no se puede adquirir la posseſsion ſin el titulo Canonico, *cap. 1. de reg. iur. in 6. & in propoſito.* Aymon. *dict. conſ. 229. num. 4.*

89. Quarto. Quanto á la razon del dicho *cap. 2.* ibi: *Ne propter nouos aduerſarios, lingua in Eccleſiæ, deſpendium prorogari contingat,* procede indiſtintamente, aſsi en el pleyto poſſeſſorio, como petitorio, y antes procede á fortiori en el poſſeſſorio, que de ordinario es preambulo para el petitorio, y que da deſpues eſte que litigare. *Maxime nam lis ſemel in corpore diffidente deuoluitur,* y ait expertus Amiden. *lib. 1. de offic. Datar. cap. 15. §. 8. nu. 17.*

90. Y eſto no procede aſsi en el petitorio, pues fenecido eſte, no queda deſpues el poſſeſſorio, Gitat. *diſcept. 898. nu. 10.* Poſth. 91 *de manut. obſerua. 108. num. 25.* ¶ Y aſsi ſi en ambos milita la dicha razon, claro es que en ambos habla la diſpoſicion del *dict. cap. 2.* ex traditis per Tuſc. *in 6. de. 8. concl. 3. n. 31. & per Surd.* 92 *dec. 19. num. 1. & ſeq. & conſ. 67. num. 2. & ſeq.* ¶ Pues la razon es el alma de la ley, *l. cum ratio. ff. de libert. dand.* y ſegun ella ſe ha de ampliar, ó limitar, *l. unum ex familia. §. fin. ff. de leg. 1.* Surd. *de alimentis. 1. queſt. 44. nu. 15.* & *D. D. paſſim.* Y mas ſiendo la diſpoſicion del *dict. cap. 2.* fauorable, y por quitar pleytos, y en fauor de las Igleſias, y tambien de el bien publico, *vt ſupra num. 84.*

93. Quinto: Compruebaſe mas la opinion de la Gloſſa, de que el juizio poſſeſſorio ſobre el Beneficio baſta para hazerlo 94 afecto, y aun litigioſo por otra razon viua, y diſpoſicion de derecho, ſcilicet: Que los interdictos poſſeſſorios, auid en las coſas profanas, no ſon meramente perſonales, ſino in rem, *ex Gloſſ. in l. 3. ff. de exhib.* & alijs Rot. *dec. 511. num. 3. penes* Poſth. *de manut.* Y en las coſas ſagradas, ó eſpirituales (qual es el Beneficio) *continent rei perſecutionem*; eſto es, que no ſolo tienen miſtura de propriedad, ſino que miran mas principalmente a ella que á la poſſeſsion, como ſe prueba claramente del texto *in l. 2. §. Quedam interdicta rei perſecutionem continent, & infra, ſed & illa interdicta quæ de locis ſacris, & de Religioſis proponuntur rue- & illa interdicta ad rem familiæ rem pertinent. propietatis non poſſeſſionis tan- ſam habeant. ff. de interdictis.*

94. Y la razon es clara, porque las coſas eſpirituales no ſe pueden obtener ſin canonico titulo, *cap. 1. de eo qui mit. in poſſ. in 6. & cap. 1. de reg. iur. in 6. l. qui vniuerſas, §. 1.* ibi: *Nam locum Reli-*

gio-

gioſum, aue Jacuum non poſſumus poſſidere, ff. de acquir. poſſeſ. Oldr. conſ. 61. num. 4. Loter. dict. lib. 3. quæſt. 24. num. 28. & ex multis deciſionibus Rotæ, Amiden. de offic. Datar. lib. 1. cap. 5. num. 78. Y eſto procede de tal ſuerte, que no puede valer coſtumbre en contrario, cap. ex frequentibus 3. de inſti. ¶ Y aſsi los interdictos poſſeſſorios en ellas, miran principalmente a el, y a la propriedad, y dependen della en las coſas eſpirituales, iuxta dict. §. quædam, y ſe comprueba ex adductis per Poſth. de manut. obſerv. 43. & prine. & num. fin. Y conſiguientemente las hazen litigioſas, como por eſta razon lo prueba Aym. dict. conſ. 264. num. 4. Donde dize, que lo contrario procede en las coſas profanas, que en ellas, como para poſſeerlas no es menester titulo, el juizio poſſeſſorio no las haze litigioſas.

96. Y con eſte fundamento ſe excluye deſte caſo el de la l. naturaliter, §. Nihil commune habet proprietas cum poſſeſſione, ff. de acq. poſſe. pues no procede en las coſas ſagradas, ó eſpirituales, cuya poſſeſsion depende neceſſariamente del titulo, ex dict. cap. 1. de reg. iur. in 6. & dict. §. quædam, & dict. §. 1. l. qui vniuerſas. ¶ Y tambiē ſe excluye lo que dize la Rota, coram Greg. XV. dec. 335. num. 9. & 15. Que el juizio poſſeſſorio Beneficial en execuciō de Bulas de impetra, aunque tenga mixtura de propriedad, no es principalmente ſobre ella, ni ſe pronūcia en ella, ſino ſobre la poſſeſsion, y que aſsi no dexa de ſer mero poſſeſſorio, ad inſtar. l. fin. C. de edic. diu. Adr. Tol. ¶ Porque demas de que es muy debil el dicho argumento que ſe haze, a ſimili, de la dict. l. fin. ad traditia per Seraph. de Prab. iur. Prab. 74. num. 185. & Pret. in extranag. ambicioſæ, num. 56. de reb. Eccleſ. no procede quando ſe dá alguna diferēcia por leue que ſea en el punto que ſe trata. Mar. Ant. lib. 3. var. reſol. 39. num. 34. Surd. de alim. tit. 9. quæſt. 1. num. 17. & ex alijs Barbo. de loc. com. loc. 101. a num. 6. Y en eſte caſo es grande, y clara la diferencia entre los juizios poſſeſſorios de las coſas ſagradas, ó eſpirituales, y los de las profanas, por lo que queda probado,

99. Y porque en el juizio poſſeſſorio de la dict. l. fin. no ſe conoce, ni dá titulo de dominio al heredero, ſino ſolo la poſſeſsion que tenia el difunto, y en la execucion de las Bulas de impetra ſe conoce, y ſe pronuncia, y dá la colaſion del Beneficio, por la qual ſe adquiere el dominio lo que es ageno del remedio de la dict. l. fin. y de los demás poſſeſſorios. Rota, apud Bellam. dec. 99.

100. Y tambien por las clausulas que traen las Bulas: *Dummodo alteri non sit ius quæsitum*, se conoce si otro tiene titulo valido en el Beneficio, lo qual es ageno del juizio possessorio de las cosas profanas, *ad l. 3. C. de interdict. vbi DD.* Y comprehasse la diferencia que ay entre la execucion de las Bulas Apostolicas, y el remedio de la dicha *l. fin. C. de edic. D. Adrian. tradd.* per Amiden. *de offic. Datar. lib. 1. cap. 5. num. 100.*

101. Sexto: Porque aunque el dicho Don Pedro en virtud, y execucion de su impetra *in forma dignum*, no pidió, ni pudo pedir el Beneficio como suyo, por no tener la colasion del, bastó el pedirlo como debido para hazerle litigioso por el pleyto, *ex cap. 1. & 2. vt lit. pend. in 6. & ex traddit. cum Rot. in vna Corunnen. Benefic. 8. Iunij 1612. per Ricc. collect. 2950.* & per Beltran. in addit. ad Greg. XV. *dec. 305.* & notatur per Amiden. *de offic. Datar. lib. 1. cap. 24. §. 2. num. 23. & 240.*

102. Y es buen texto el *cap. Quia nos*, dic: *Quia res in litigio posita in nullam transferri potest omnino personam donec legitime cognitione causæ, cui potius debeatur iudicaria disceptatione possit agnosci, &c.* Donde se debe notar aquella palabra *cui potius debeatur*, y que comprehende, assi al Beneficio que se pide como debido, como el que se pide como suyo.

103. Y se comprueba, porque el pleyto entre dos presentados, en que cada vno pide la colasion del Beneficio, no como suyo, sino como debido, lo haze litigioso, *text. in dict. cap. vt lit. pend. in 6.* & Rot. apud Seraph. *dec. 990. vbi num. 3.* ibi: *satis declaratur lis super titulo cum per ipsum instantes super institutionem*, & Rot. coram Coccin. *dec. 436. num. 4. & dec. 306. num. 1. par. 1. recent.* Sarnen. *in reg. de subrog. quæst. 15.*

104. Y esta doctrina se ajusta puntualmente, y aun à fortiori, a los terminos del pleyto deste caso, pues en el avia tambie otro impetrante que era litigante, scilicet, el resignatario que pedia tambien la colasion del Beneficio, y contradezia la pedida por el dicho Don Pedro.

105. Y dixe à fortiori, porque la impetra Apostolica *in forma dignum*, dà mas fuerte derecho al Beneficio, que no las presentaciones de los patronos, notat. Amiden. *sup. 23. vers. Hæc præsentationis.* Y tal impetra se tiene por gracia perfecta, y solo le falta lo executiuo. Garc. *de benef. par. 2. cap. 1. nu. 130. & seq.* Rot. *dec. 711. sub n. 2. p. 1. recent.* & Rot. pen. March. *de comis. pri. fol. 142.*

106. Y assi siendo el pleyto sobre el cumplimiento de dicha impe-

impetra, satis dicitur super titulo, pues la substancia del mas consiste en el mandato de prouidendo, y se atribuye al mandante, y no al executante, *Item ex. §. Decur. ff. quæ vis num. l. 2. ad fin. ff. de litig. cum aliquibus de rescripe. in 6. Surd. dec. 297. num. 10.*

107. Septimo: Mas se comprueba, porq si en las cosas profanas la accion mixta haze la cosa litigiosa, *l. 1. in fin. C. comm. dinid. vbi Bald. num. 5. & 6. & Bartol. in l. 1. §. 1. ff. de litig. Vital. in Clem. 1. num. 73. vers. Octauus concluso, vt ibi pen. Abbas in cap. Eccles. de fi. num. 8. Farin. in fragm. par. 2. dist. 1. q. num. 287. vers. Si tuerit, vt ibi pend. Trentasin. lib. 2. tit. de iudic. resq. 108. Y tambien la personal intentada para conseguir el dominio de alguna cosa, basta para hazer la litigiosa, segun la opinion mas comun, *ex Gloss. in lege antepenult. §. 1. vers. Iudicium, ff. de aq. pluui. arcen. & ibi Bart. Raf. Cuma. Emmoll. & Rom. & Couar. pract. cap. 15. num. 6. circa fin. Greg. Lop. in l. 13. Glos. 2. ad fin. vers. Si tamen, tit. 7. part. 3. Alex. Trentasin. lib. 2. part. 2. de iudic. resol. 27. num. 12. & 57. Farin. in fragmen. par. 2. dist. 1. q. num. 286. Peregr. de iur. fisc. lib. 4. tit. 6. num. 9. Carleual. de iudic. 2. par. tit. 1. disp. 3. 1. num. 2. Parlad. lib. 2. quotid. cap. 5. & 4. par. §. 3. num. 8. D. Iof. Vel. de fert. 1. tit. num. 43. D. Valenç. cons. 128. & cum aliis D. Salgad. de reg. protect. 4. par. cap. 8. num. 173. vbi cum Couar. Quod hæc opinio est veterum, & vtilior ac conducibilior, & cum Iaff. Quod ab ea recedere in iudicijs esset remeratium.*

109. Y aun hasta que sea el juizio para conseguir el vsufructo de la cosa, para hazerla litigiosa, *ex Gloss. in authent. litig. vers. dominio, cap. de litig. & adduct. per Farin. sup. num. 286.* Quanto mas el interdicto possessorio adipiscendæ, que es in rem scriptum, *vt sup. num. 93.* Y en lo Beneficial, no solo tiene *ad mixtam causam proprietatis*, Rot. coræ Cassad. *dec. 4. n. 3. de Iur. pen. Greg. XV. dec. 335. num. 7.* sino es rei persecutorio, que *potius habet causam proprietatis, quam possessionis, dict. l. 2. §. quædam. ff. de interdict.* debe hazer el Beneficio litigioso.

110. Octauo: Procede todo lo referido con mas fuerça en este caso, porque las Bulas de impetra del Doct. D. Pedro, y el pleyto, no solo miraron a conseguir el titulo, y colacion del Beneficio, como cosa primera, y principal, como arriba queda notado, sino a quitar, y desbaratar el titulo del resignante, por la no publicacion; y assi se le negó al dicho resignãre en la dicha impetra, y litigio el *sedus comuge, spiritualis*, y miró a remouerlo del Beneficio, y assi claramente fue sobre el titulo, y lo hizo

rigo-

rigorosamente litigioso. Rot. *dec.* 45. *num.* 3. pen. Tond. *de pens.* 111
Bil: *Principalis distinctio est quod cum agitur ad remotionem Beneficiati, & negatur fedus connexij spiritualis, vel titulus, & lis est super titulo, & facit Beneficium litigiosum.* Rot. pen. Merlin. *dec.* 128. *nu.* 3. & 4. & pen. Paul. Rub. *dec.* 167. *tom.* 6. Viuian. *de iur. patr. lib.* 24. *cap.* 2. *nu.* 17. *vers. Scias.* Loter. *lib.* 2. *de re benef. quæst.* 20. *à nu.* 34 & 37. & 38. & 41. *Vbi quod tunc non potest ordinarius conferre:* & nouiss. Rot. coram Carrill. *dec.* 135. *num.* 5. & 9.

111. Comprueba se esto mas, porque quando el pleyto és *super priuatione Beneficij, vt petenti ad iudicetur*, haze el Beneficio litigioso, *ex Gloss. in dict. cap.* 2. *verb. finita, vt lit. pend.* & cum Uital. & alijs Paris. *de resig. Benef. lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 57. Azor. *instit. mor. p.* 2. *lib.* 7. *cap.* 29. *q.* 15. Aug. Barb. *lib.* 3. *de iur. Epis. cap.* 15. *n.* 147. & cum Rot. & alijs Garc. *de benef. par.* 11. *cap.* 3. *num.* 75. & 78.

112. Y aunque alli el mismo Garc. *num.* 80. entiende, y declara esto, que procede quando agitur de priuatione Beneficij ipso iure facta, & vt petenti ad iudicetur; esta declaracion, y doctrina tambien se adapta a este caso, pues la impetra, y pleyto del se fundaua, en que por estar el resignante priuado ipso iure de el Beneficio por la resignacion no publicada, se adjudicasse, y colasse al impetrante, como lo mando su Santidad en la dicha impetra.

113. Y assi en este caso el pleyto, no solo fue sobre la colasion que el Doct. D. Pedro pedia del Beneficio, sino sobre la exclusion, ó extincion del titulo del resiguante; con que vino a ser sobre ambos titulos: el vno, el que se pretendia por el impetrante; y el otro, el que se pretendia estar extinto del possedor; por cuya parte se alegaua, que existia todavia; y assi es claro que hizo el Beneficio rigorosamente litigioso, *ex sup. dictis.*

114. Y bastara que el pleyto fuera solo sobre el titulo del possedor, *ex adductis sup. num.* 110. & 111. y no obsta lo que respondio la Rota, coram Greg. XV. *dict. dec.* 335. *num.* 7. ibi: *Atamen replicatur quod metuitur iudicium ab actore, l.* 11. *ff. si pars haberet per.* Porque esso es para otro efecto, y para este caso es sutileza mas verbal, que de substancia, que no es admitible, *cap. dilecti, vbi Gloss. vers. Subtiliter de iudic.* Milis, *verb. subtilitas*, porque no haze para lo litigioso de la autentica litigiosa, pues esta habla y procede indistintamente quando el pleyto es sobre dominio, sin distinguir que se ha pretendido por el actor, ó por el reo, y la razon della procede, assi en vno, como en otro.

115. Y esto procede mucho mas en la disposicion, y prohibisiõ del *cap. 2. vt lit. pend. in 6.* pues solo habla del pleyto sobre el Beneficio, que le verifica quãdo se conoce del titulo del reo, y mas siendo disposicio no penal, sino fauorable, vt sup. nu. 84.

ADDITIO.

116. DEspues de dada esta sentencia en la segunda instancia, y apeladose della por el Fiscal Eclesiastico de la Audiencia de Cadiz, que salió a la causa por el derecho del señor Obispo, se dudó si la apelacion en este caso suspendia, ó sin embargo della se debia executar la dicha sentencia.

117. Y parecia que la apelacion causaua efecto suspensiuo por dos razones; la vna, por contener la sentencia revocacion de la primera, dada en la primera instancia en fauor del prouiso Ordinario, en cuyos terminos no se executa la segunda, hasta que contra la primera aya tres sentencias conformes; ex adductis per Gonz. *in reg.* 8. Cancel. *Glos. 6. num.* 189. *& seqq.*

118. La segũda, porque la Bula de impetra del Doct. D. Pedro de Mendoza tiene la clausula *vocatis vocandis*, la qual haze mixto al executor della, y que de su sentencia se dé apelacion suspensiua, vt per Gonz. *Glos. 9. §. 1. in annot. num.* 226. & Agust. Barb. *de clauf. clauf.* 185. *num.* 6. & 7.

119. Sin embargo, en este caso se pudo, y debió executar la segũda sentencia, sin embargo de la dicha apelacion, ex seqq.

120. Primo, por ser claro el buen derecho del prouiso Apostolico (como queda demostrado en los dos articulos antecedẽtes) que es lo que principalmente se debe mirar, y q̃ las Bulas Pontificias en estando justificadas, como lo estàn en este caso, son executiuas de su naturaleza, *cap. si à capit. vbi Glos. verb. exequat. de cõcef. Præb. in 6. c. si quando de rescript.* Mohed. *dec.* 13. *vt lit. pen.* Rot. *dec.* 34. *n.* 1. *& dec.* 46. *n.* 1. *& dec.* 57. *n.* 1. pen. Tond. *de pens.*

121. Y assi en tal caso de estar justificada la gracia, no suspende la apelacion, vt ex Inocen. & Anchar. & multis Rotæ decisionibus Argel. *de legit. contrad. quæst.* 15. *num.* 150. *& seqq.* & ex Rot. *dec.* 416. *& dec.* 466. *& dec.* 557. *par.* 1. *recent.* Amid. *de offic. Datar. lib.* 1. *cap.* 5. *nu.* 55. *& seqq. vbi num.* 57. Respondeá la clausula *vocatis vocandis. quod illa non mutat naturam causæ executiuæ quando est verificata gratia Apostolica.* Y lo mismo prueba con la Rot. Cess. Argel. *de acq. poss. q.* 19. *à n.* 101. Barb. *vbi sup. n.* 5. *in fin.*

122. Secundo, procede con mas fuerça lo dicho, por tener la

dicha Bula la clausula *appellatione post possita*, la qual haze mas fin duda, que en su execucion estando justificada no se cause atentado, *Gloss. in cap. non solum de appell.* Rot. apud Puteo, *dec. 27. vt lit. pend.* & pen. Posth. *de manut. dec. 395. num. 1.*

123. Tertio, porq́ en este caso el prouiso Ordinario no posse, y assi no es legitimo contradictor para impedir la execucion de dicha Bula. Argel. *de legit. cõtrad. q. 3. à n. 54. & q. 15. à n. 201.* D. Salg. *de supp. ad sanct. 3. p. c. 34. n. 184. & 185. vbi mult. dec. adduc.*

124. Y aunq́ el prouiso Ordinario estuuiera en possession, solo seria contradictor en el juizio executiuo, ó sumario, mientras se trataua de la verificacion, y execuciõ de la dicha Bula; pero no despues de verificada, y mandada executar, para efecto de impedir su execucion, vt ex doctr. Bart. *in l. fin. nu. 21. C. de edic.* D. Adr. Tol. & alijs Rot. pen. Vinian. *de iur. patr. dec. 47. à nu. 10 & dec. 52. num. 2.* Argel. *de legit. contrad. q. 15. art. 5. n. 192. & seq.*

125. Porque para que pudiesse impedir la execucion de dicha Bula, no bastaua ser possedor, sino que tuuiesse igual titulo, que procediesse de la misma Sede Apostolica, vt ex Rot. *in duab. de cis. addunct.* ab Amid. *de offic.* Dat. *lib. 1. c. 5. n. 61. 62. & 66.*

126. Quarto, procede lo dicho mas fin duda en este caso, por ser la possession que se le dió al prouiso Ordinario infecta, y nula, no solo por las reservaciones claras que tenia el Beneficio, de qq. sup. num. 6. & seqq. iunctis tradditis per Episc. Balbastr. *de intrus. quæst. 53. à princ. & num. 14. & seqq.*

127. Y mas constando tan irrefragablemente por las afferciones repetidas del summo Pontifice, que quitan toda duda, y contra ellas no puede admitir probança alguna. Rot. *dec. 361. num. 1. in recentior. recollect.* á Farin. *tom. 2.* Mascard. *de probat. concl. 139. & concl. 630.* D. Joan. del Cast. *lib. 7. de tert. cap. 6.* Episcop. Balbast. *de intrus. quæst. 97. num. 11.*

128. Sino tambien por ser la dicha possession tomada lite pendente, y assi intrusiua, y atentada contra el *cap. 2. vt lit. pend. in 6.* y su decreto irritante, vt sup. num. 38. & seqq. Y esto procede en este caso sin cõtrouersia, aunque el Beneficio no estuuiesse litigioso, no solo ex sup. dict. num. 47. & seq. sino porq́ bastara q́ el pleyto huuiera sido solo sobre la possession para hazerla litigiosa, y que assi el prouiso Ordinario no pudiesse entrar en ella, ex Abb. *in cap. Eccles. vt lit. pend.* Cassad. *dec. 4. num. 1. vt lit. pend.* Lancel. *de atent. cap. 4. in præf. num. 581. & lim. 2. num. 9.* & ex alijs D. Solorç. *de iur. ind. tom. 2. lib. 2. cap. 28. num. 105.*

Y tal

129. Y tal posseſsion atentada no se considera, ni se tiene por posseedor el intruſſo lite pendente para ningun efecto, vt sup. num. 39. & seqq. & Rot. apud Creen. *dec. 19. nu. 2. & 3. de re iud. & dec. 234. nu. 4.* pen. Posth. *de manut.* sino antes se le debe luego quitar, ex Rota, Posth. *de manut. obseru. 48. num. 4. & 5.*

130. Y tal posseedor intruſſo lite pendente, como no puede poner objectos contra el prouiſo Apoſtolico, vt sup. nu. 43. tampoco puede apelar de averle mandado dar la posseſsion, de suerte que cause atentado, vt ex Rota, & Lancel. Episc. Balbast. *de intruſ. quæſt. 56. num. 3. & 6.*

131. Y consiguientemẽte no puede pedir reuocaciõ de atentado. Lanc. *3. p. de atten. c. 22. n. 54. & 59.* Balbaſ. *ſup. q. 57. n. 6. & ſeqq.*

132. Necmirum, porque tal intruſsion lite pendente, es mas odioſa, porque ofende grauemente al derecho, al Juez, y a las partes, *cap. 1. §. fin.* ibi: *Iuſtum eſt æquidem, vt in eam iure inſurgãt qui ius, & iudicem, & partem eludit de appel. in 6.* Boccat. *de interd. vti poſſidetis, cap. 3. num. 21.* Posth. *de mann. obſerv. 48. num. 6.* Balbaſt. *ſup. quæſt. 59. num. 13.*

133. Quinto, concurre con todo lo dicho el eſtar el Beneficio vacante mucho tiempo, y ſer coſa razonable, y loable el obiar tan larga vacante, por ſer en daño de la Igleſia, *cap. quam ſit de elect. in 6.* Loter. *de re benef. lib. 2. q. 34. num. 8. & lib. 3. q. 8. num. 55.*

134. Ex quibus, quedan excluidos los dos argumentos contrarios ponderados ſup. num. 117. y 118. y en eſpecial al primero de la opinion de Gonçal. ſe reſponde, que demás de ſer punto muy controuertido, y ſer la opinion cõtraria mas verdadera, y ſeguida, vt per Grat. *diſcept. 103. per tot.* Parlad. *lib. 2. c. fin. p. 5. §. 15. num. 8.* D. Salgad. *de reg. protect. par. 3. cap. 4. num. 27. & 39.*

135. No habla Gonçalez, ni procede ſu opinion, quãdo el que apela de la ſegunda ſentencia no es legitimo contradictor, por no eſtar en poſſeſsion, ni tener igual titulo Apoſtolico, vt ſup. num. 39. & 129. Ni quando fue intruſſo litepẽdante, que debe ſer remouido ſin dilacion, vt ſup. num. 41. Y porque el miſmo Gonçalez declara, y limita ſu opinion, que no procede quãdo el Beneficio eſtá vacante, como en eſte caſo, traddit ipſe Gonçalez *in dict. Cloſſ. 6. num. 232.*

136. Y el otro ſegundo fundamento queda claramente excluido, ex adductis ſup. num. 121. Ex quibus pro Petro iudicatum fuit, & indicandum ſperamus. Salvo, &c.

Dott. D. Roberto Ramirez de Barrientos.